

По состоянию на 23.11.2022

ЗАДАНИЕ по налогообложению

ООО «Виалон» (Россия) (далее также – Общество, налогоплательщик) входит в группу компаний Motorcar (далее также – Группа).

Участниками Общества являются Linden Holding Limited (Республика Кипр) (далее также – Linden Holding Ltd, кипрская компания) и Motorcar Limited Liability Partnership (Великобритания) (далее также – Motorcar LLP, британская компания) с долями участия 40 % (вложение в капитал – 40 000 000 руб.) и 60 % (вложение в капитал – 60 000 000 руб.) соответственно.

В соответствии с Уставом ООО «Виалон» чистая прибыль Общества распределяется между его участниками следующим образом: британская компания имеет право на 20 % чистой прибыли, кипрская компания – на 80 % чистой прибыли.

На общем собрании участников, состоявшемся 15.07.2020 (Приложение № 1 к настоящему заданию), учредителями Общества было принято решение о распределении и выплате чистой прибыли, полученной по итогам 2019 года, в размере 100 000 000 руб.: в адрес британской компании – 20 000 000 руб. (20 % от чистой прибыли); в адрес кипрской компании – 80 000 000 руб. (80 % от чистой прибыли), из них 40 % чистой прибыли в размере 40 000 000 руб., распределяемой пропорционально доле, которой кипрская компания владеет в уставном капитале Общества, и 40 % оставшейся чистой прибыли в размере 40 000 000 руб., распределяемой в пользу названной компании непропорционально доле.

Указанные суммы были выплачены учредителям 20.07.2020.

В отношении указанных выплат Обществом в качестве налогового агента удержан налог с доходов иностранных организаций от источников в Российской Федерации, а именно:

в отношении чистой прибыли, распределенной в пользу кипрской компании, в размере 80 000 000 руб., из них:

– 40 000 000 руб. чистой прибыли, причитающейся кипрской компании, пропорционально доле в уставном капитале Общества, налог, исходя из ставки 5 % на основании пункта 2 статьи 10 Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Кипр об избежании двойного налогообложения в отношении налогов на доходы и капитал (в редакции, применимой к рассматриваемому периоду) (далее также – СИДН между Российской Федерацией и Республикой Кипр);

– 40 000 000 руб. чистой прибыли, причитающейся кипрской компании, непропорционально доле в уставном капитале Общества, – налог не удерживался,

в отношении чистой прибыли, распределенной в пользу британской компании, в размере 20 000 000 руб., налог, исходя из ставки 10 % на основании пункта 2 статьи 10 Конвенции между Правительством Российской Федерации и Правительством Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии «Об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы и прирост стоимости имущества» (в редакции,

применимой к рассматриваемому периоду) (далее также – СИДН между Российской Федерацией и Соединенным Королевством Великобритании и Северной Ирландии).

ООО «Виалон» является дистрибьютором легковых автомобилей на территории Российской Федерации. Общество (сублицензиат) выплачивает лицензионные платежи в адрес взаимозависимого лица Axon Limited (Республика Кипр) (далее также – Axon Ltd) по сублицензионному соглашению от 01.01.2012 №б/н.

Общество применяет ставку 0% в соответствии с СИДН между Российской Федерацией и Республикой Кипр.

Axon Ltd передала ООО «Виалон» право на использование товарного знака для производства и продажи автомобилей на территории Российской Федерации.

Ставка вознаграждения по лицензионным платежам составляет 10% от выручки от реализации лицензионных товаров Общества за отчетный период.

Сумма роялти, учтенная в составе расходов ООО «Виалон», составила:

за 2020 г. – 2 050 652 412 руб.,

за 2021 г. – 3 563 005 742 руб.

Эпизод 1. В части выплат в адрес Linden Holding Limited.

В ходе выездной налоговой проверки ООО «Виалон» за 2019 – 2021 гг. в отношении кипрской компании Общество в соответствии со статьей 312 Налогового кодекса Российской Федерации (далее также – НК РФ) представило выданный Министерством финансов Республики Кипр сертификат налогового резидентства Linden Holding Limited в Республике Кипр в 2019 – 2020 гг. (Приложения № 2-3 к настоящему Заданию) и письмо-подтверждение кипрской компании о наличии у нее фактического права на указанный доход (Приложение № 4 к настоящему Заданию).

Инспекция полагает, что Общество неправомерно не удержало и не перечислило в бюджет налог с доходов, полученных иностранной организацией от источников в Российской Федерации, подлежащий удержанию налоговым агентом, при выплате суммы 40 000 000 руб. (чистой прибыли, распределенной кипрской компании непропорционально ее доле участия).

По мнению налогового органа, данная сумма подлежит налогообложению в том же порядке, что и чистая прибыль, распределенная в пользу кипрской компании пропорционально ее доле участия.

Эпизод 2. В части выплат в адрес Motorcar Limited Liability Partnership.

В ходе выездной налоговой проверки Общество в отношении британской компании в соответствии со статьей 312 НК РФ представило выданное налоговым органом Великобритании свидетельство о регистрации компании в налоговом органе и постоянном нахождении на территории Великобритании (Приложение № 5 к настоящему Заданию) и письмо-подтверждение британской компании о наличии у нее фактического права на указанный доход (Приложение № 6 к настоящему Заданию).

Инспекцией в ходе выездной налоговой проверки получен ответ компетентных органов Великобритании на международный запрос (Приложение № 7 к настоящему

Заданию), в котором указано, что Motorcar LLP управляет 15 дочерними компаниями в 12 странах мира (Германия, Венгрия, Чехия, Белоруссия, Польша, Россия, Турция и т.д.).

Доходы британской компании в период 2019 – 2020 гг. на 96 % формируются из вышеуказанных дивидендных выплат, остальные 4 % составляют процентные доходы от размещенных депозитов.

Затраты британской компании в 2019 – 2020 гг. составили административно-хозяйственные и сопутствующие затраты – 450 000 руб. В рассматриваемый период в компании работало 2 сотрудника.

Назначенным участниками Motorcar LLP управляющим британской компании является *Meriadoc Foulger* (налоговый резидент Великобритании).

20.08.2020 компания распределила и перечислила прибыль своим участникам в общем размере 18 000 000 руб. (пропорционально доле участия).

Также в ходе проверки Общество представило информацию (документы) в части участников Motorcar LLP компаний: Abiegnis Holdings Limited (Великобритания) (доля участия – 60 %), Perfide Group Limited (Британские Виргинские острова) (доля участия – 20 %) и Kraftwagen GmbH (Германия) (доля участия – 20 %), а именно: свидетельства о налоговом резидентстве указанных компаний в соответствующих юрисдикциях (Приложения № 8-10 к настоящему Заданию) и письма-подтверждения о наличии у данных компаний фактического права на доход, полученный от Motorcar LLP (Приложения № 11-13 к настоящему Заданию).

В отношении указанных компаний в ходе проверки установлено следующее.

Abiegnis Holdings Limited – компания, осуществляющая управление структурами группы компаний Motorcar, оказывает компаниям группы управленческие и казначейские услуги.

В 2019 – 2020 гг. управление компанией осуществлял совет директоров, состоящий из 4 директоров:

Meriadoc Foulger (налоговый резидент Великобритании), дата рождения 03.08.1989, университетское образование (экономика);

John Smith (налоговый резидент Великобритании), дата рождения 21.11.1967, образование профессиональное (автомеханика);

Koloman Moser (налоговый резидент Германии), дата рождения 12.02.1980, два университетских образования (юриспруденция; управление холдингом), осуществляет свою деятельность дистанционно из г. Мюнхен, Германия;

Francis Bacon (налоговый резидент Британских Виргинских островов), дата рождения 22.01.1961, университетское образование (философия), осуществляет свою деятельность дистанционно из г. Род-Таун, Британские Виргинские острова).

Abiegnis Holdings Limited располагается по адресу: Площадь ангела, г. Манчестер, Великобритания, в 2019 г. имело 8 работников, 2020 г. – 4 работников.

В Меморандуме Abiegnis Holdings Limited указано, что собрания участников Общества проходят в г. Манчестер, Великобритания.

Perfide Group Limited – компания, которая осуществляет управление недвижимым имуществом (в том числе автосалонами) в Великобритании. В период 2019 – 2020 гг. находилась по адресу: Бизнес-центр, г. Род-Таун, остров Тортола, Британские Виргинские острова, в 2019 г. имела 0 работников, в 2020 г. – 0 работников.

В 2019 – 2020 гг. управление компанией осуществлял совет директоров, состоящий из 2 директоров:

Meriadoc Foulger (налоговый резидент Великобритании), дата рождения 03.08.1989, университетское образование (экономика);

Francis Bacon (налоговый резидент Британских Виргинских островов), дата рождения 22.01.1961, университетское образование (философия).

В Меморандуме Perfide Group Limited указано, что собрание участников Общества проходит в г. Манчестер, Великобритания.

Kraftwagen GmbH – торговая компания, осуществляет управления автосалонами группы компаний Motorcar в Германии.

Компания в период 2019 – 2020 гг. находилась по адресу: Янштрассе, Дорфен, Бавария, Германия, в 2019 г. имела 23 работника, в 2020 г. – 22 работника.

В 2019 – 2020 гг. управление компанией осуществлял совет директоров, состоящий из 2 директоров:

John Smith (налоговый резидент Великобритании), дата рождения 21.11.1967, образование профессиональное (автомеханика);

Koloman Moser (налоговый резидент Германии), дата рождения 12.02.1980, два университетских образования (юриспруденция; управление холдингом).

По мнению налогового органа, в рассматриваемой ситуации отсутствуют основания для применения СИДН между Российской Федерацией и Соединенным Королевством Великобритании и Северной Ирландии в связи с тем, что Motorcar LLP не является лицом, имеющим право на применение пониженной ставки налога в части рассматриваемого дохода. В этой связи обложение выплаченных в адрес британской компании дивидендов должно производиться по установленной подпунктом 3 пункта 3 статьи 284 НК РФ ставке налога в размере 15 %.

Эпизод 3. В части выплат в адрес Axon Limited.

ООО «Виалон» осуществляет дистрибуцию автомобилей на территории Российской Федерации. Производство автомобилей, реализуемых на территории Российской Федерации под товарным знаком «Viallon», осуществляется взаимозависимой компанией ЗАО «Виалон Мэнюфэкчуринг» по договору подряда, заключенному с ООО «Виалон».

По данным ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (далее также – ФИПС) указанный товарный знак принадлежал ООО «Виалон» в период с 2002 г. по 2011 г. Первоначальным правообладателем товарного знака «Viallon» являлась невзаимозависимая иностранная компания Max Limited (Швейцария). Общество продало товарный знак 17.12.2011 в адрес компании Abiegnis Holdings Limited, владеющей 100% долей Axon Ltd, за 18 млн рублей. Заявленной причиной продажи товарных знаков являлось расширение Группы и выход на международные рынки.

Компания Axon Ltd инкорпорирована на Кипре 25.08.2010. Целью создания компании Axon Ltd является осуществление предпринимательской деятельности или деятельности холдинговой и инвестиционной компании. Основным заявленным видом деятельности компании являлось владение инвестициями, деятельность по лицензированию товарных знаков, предоставление консультационных услуг.

Штат компании Axon Ltd с 2020 г. по 2021 г. составлял 10 сотрудников.

Обществом в целях подтверждения правомерного учета расходов по роялти были представлены следующие документы (информация):

1. Сублицензионное соглашение от 01.01.2012 № б/н (Приложение № 14 к настоящему Заданию);
2. Выписка по расчетному счету ООО «Виалон» (Приложение № 15 к настоящему Заданию);
3. Презентация (руководство по дизайну) (Приложение № 16 к настоящему Заданию);
4. Выписка из штатного расписания ООО «Виалон» (Приложение № 17 к настоящему Заданию);
5. Выписка из финансовой отчетности Axon Ltd за 2020 – 2021 гг. (Приложение № 18 к настоящему Заданию);
6. Выписка из документации по трансфертному ценообразованию (далее также – ТЦО) в части построения рыночного интервала по роялти в соответствии с разделом V.1 НК РФ (Приложение № 19 к настоящему Заданию).
7. Список сопоставимых компаний (Приложение № 20 к настоящему Заданию)

В ходе анализа документов налоговым органом было установлено, что расчет, представленный налогоплательщиком в выписке из документации по ТЦО, некорректен. Исходя из анализа распределения функций и рисков в рамках рассматриваемой сделки, налоговым органом был произведен расчет рыночного интервала операционной рентабельности сопоставимых компаний (Приложение № 21 к настоящему Заданию).

Проверяющие по итогам выездной налоговой проверки ООО «Виалон» за 2019 – 2021 гг. в акте налоговой проверки предложили доначислить:

1). налог с доходов, полученных иностранной организацией от источников в Российской Федерации, за 2020 г. по ставке 5 %, предусмотренной пунктом 2 статьи 10 СИДН между Российской Федерацией и Республикой Кипр, в размере 2 000 000 руб., а также соответствующие суммы пеней и штрафа (**Эпизод 1**);

2). налог с доходов, полученных иностранной организацией от источников в Российской Федерации, за 2020 г. в размере 1 000 000 руб. (в связи с разницей ставок между подлежащей 15 % и применявшейся 10 %), а также соответствующие суммы пеней и штрафа (**Эпизод 2**);

3). налог на прибыль организаций по общеустановленной ставке 20%, предусмотренной статьей 284 НК РФ, за 2020 г. в размере 264 433 247 руб., за 2021 г. – 617 492 822 руб., в связи с завышением расходов, учитываемых для целей

налогообложения прибыли, а также в нарушение подпункта 2 пункта 1 статьи 309 НК РФ, пункта 1 статьи 310 НК РФ и пункта 2 статьи 287 НК РФ, с учетом положений СИДН между Российской Федерации и Республикой Кипр не исчислен, не удержан и не перечислен в бюджет налог с доходов, полученных иностранной организацией от источников в Российской Федерации, за 2020 г. – 198 324 935 руб., за 2021 г. – 463 119 617 руб. (**Эпизод 3**);

Общество представило возражения на акт налоговой проверки в части вышеуказанных начислений.

1). В части начислений за 2020 г. по **Эпизоду 1** Общество указало, что часть чистой прибыли, распределенная между его участниками непропорционально доли кипрской компании в уставном капитале Общества, не признается для целей налогообложения дивидендами и у Общества (источника выплаты) не возникает обязанность по удержанию и перечислению в бюджет указанной суммы налога.

2). В части начислений за 2020 г. по **Эпизоду 2** Общество считает указанные доначисления незаконными. Общество полагает, что у него (источника выплаты) не возникает обязанность по удержанию и перечислению в бюджет указанной суммы налога.

3). В части начислений за 2020 – 2021 гг. по **Эпизоду 3** Общество указало, что ставка является рыночной, исходя из проведенного налогоплательщиком анализа рыночного интервала операционной рентабельности сопоставимых компаний. Передача товарного знака «Viallon» обусловлена расширением рынка сбыта за рубежом. Затраты по роялти обоснованы и учтены в составе расходов в полном объеме.

В решении, принятом Инспекцией, по итогам проведенной выездной налоговой проверки, были положены доводы аналогичные приведенным в акте.

В жалобе, поданной в вышестоящий налоговый орган, Обществом были приведены аналогичные доводы, содержащиеся в возражениях на акт налоговой проверки.

Вышестоящий налоговый орган утвердил решение Инспекции.

Общество обратилось с заявлением в арбитражный суд.

Просим представить мотивированные позиции по настоящему спору.

Приложения:

1. Решение общего собрания участников ООО «Виалон» на 2 л.;
2. Сертификат налогового резидентства Linden Holding Ltd (2019 г.) на 4 л.;
3. Сертификат налогового резидентства Linden Holding Ltd (2020 г.) на 4 л.;
4. Письмо-подтверждение фактического права на доход Linden Holding Ltd на 2 л.;
5. Свидетельство о регистрации Motorcar LLP на 1 л.;
6. Письмо-подтверждение фактического права на доход Motorcar LLP на 2 л.;
7. Ответ компетентных органов Великобритании на международный запрос на 1 л.;
8. Сертификат налогового резидентства Abiegnis Holdings Ltd на 4 л.;
9. Свидетельство о регистрации Perfide Group Ltd на 1 л.;
10. Сертификат налогового резидентства Kraftwagen GmbH на 2 л.;

11. Письмо-подтверждение фактического права на доход Abiegnis Holdings Ltd на 1 л.;
12. Письмо-подтверждение фактического права на доход Perfide Group Ltd на 1 л.;
13. Письмо-подтверждение фактического права на доход Kraftwagen GmbH на 2 л.;
14. Сублицензионное соглашение от 01.01.2012 № б/н на 3 л.;
15. Выписка по расчетному счету ООО «Виалон» на 1 л.;
16. Презентация (руководство по дизайну) на 3 л.;
17. Выписка из штатного расписания ООО «Виалон» на 1 л.;
18. Выписка из финансовой отчетности Axon Ltd за 2020 – 2021 гг. на 2 л.;
19. Выписка из документации по трансфертному ценообразованию на 2 л.;
20. Список сопоставимых компаний (налогоплательщик) на 1 л.;
21. Список сопоставимых компаний (налоговый орган) на 1 л.;
22. Отчет о финансовых результатах ООО «Виалон» на 1 л.;
23. Структура группы «Motorcar» на 1 л.

Примечание. Обращаем внимание на то, что на стадии судебного разбирательства правовые позиции (выводы) сторон могут претерпеть изменения. В то же время имеющиеся обстоятельства (указанные в задании) являются установленными. Ссылки на обстоятельства, не указанные в задании, то есть не подтвержденные материалами дела, не допустимы.

Территориальный налоговый орган имеет все полномочия для применения положений раздела V.1 НК РФ, в том числе проведение проверки полноты исчисления и уплаты налогов в связи с совершением сделок между взаимозависимыми лицами.